



UNIVERSIDAD DE CUENCA

## RESUMEN

El 27 de Julio del 2009 nace la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia, tendiente a proteger los derechos de los niños, niñas y adolescentes del Ecuador, para que no se transgreda el interés superior de los menores.

Se ha hecho un análisis jurídico, crítico a ciertos artículos de esta Ley Reformatoria, que están causando ciertas incomodidades, malas interpretaciones y ejecuciones de estas normas que dejan los casos en largos y engorrosos trámites por parte de jueces y más autoridades que dejan en indefensión al demandado porque no se aplica el Debido Proceso, se violentan derechos de las personas de la tercera edad que son sujetas de apremio personal por ser obligados subsidiarios, además no olvidemos que los principales afectados siguen siendo los niños, niñas y adolescentes que se ven involucrados muchas de las veces en situaciones personales de venganza, rencor, etc., que se dan por el único interés de causar daño al demandado, y de esta manera motivando la desintegración del núcleo familiar, que en los tiempos actuales se ha visto amenazada por grandes influencias negativas tanto del medio social como personal.

**Palabras Claves:** Ley Reformatoria, Debido Proceso, Apremio Personal, Demandado, Niños, Niñas, Adolescentes, Interés Superior.

**AUTORA:**

Nadia Estefanía Torres Sarango.



UNIVERSIDAD DE CUENCA

## Índice

	Páginas
Carátula.....	1
Resumen.....	2
Índice.....	3
1. Introducción.....	4
2. Título.....	5
3. Problemática.....	5
4. Marco Referencial.....	7
4.1 Definición y Naturaleza Jurídica.....	11
4.2 Beneficiarios del derecho de Alimentos	11
4.3 Personas Obligadas a prestar Alimentos	12
4.4 Apremio personal a los Obligados Subsidiarios	16
4.5 Procedimiento para la fijación.....	17
5. Justificación.....	19
6. Objetivos.....	20
7. Hipótesis.....	21
8. Metodología.....	21
9. Cronograma de Actividades.....	22
10. Presupuesto.....	23
10. Bibliografía.....	23

**AUTORA:**

Nadia Estefanía Torres Sarango.



**UNIVERSIDAD DE CUENCA**

**UNIVERSIDAD DE CUENCA**

**FACULTAD DE JURISPRUDENCIA**

**ESCUELA DE DERECHO**

**TEMA**

**“ANÁLISIS A LA LEY REFORMATORIA DEL CÓDIGO DE LA NIÑEZ Y  
ADOLESCENCIA”**

PROYECTO DE ESQUEMA  
INVESTIGATIVO PREVIO A LA  
OBTENCIÓN DEL TÍTULO DE  
ABOGADO DE LOS TRIBUNALES DE  
JUSTICIA DE LA REPÚBLICA Y  
LICENCIADO EN CIENCIAS POLÍTICAS  
Y SOCIALES.

**DIRECTORA:**

**Dra. Susana Cárdenas Yánez.**

**AUTORA:**

**Nadia Estefanía Torres Sarango.**

**CUENCA – ECUADOR**

**2010**

**AUTORA:**

Nadia Estefanía Torres Sarango.



UNIVERSIDAD DE CUENCA

## PROYECTO DE INVESTIGACIÓN

### 1. INTRODUCCIÓN

En la actualidad la sociedad particularmente la ecuatoriana atraviesa por una serie de cambios políticos y sociales que han generado la creación, transformación, reformas de una serie de leyes, normas, reglas de conducta, etc., que mejoren el convivir humano tal es así que el 27 de Julio del 2009 nace la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia, tendiente a proteger los derechos de los niños, niñas y adolescentes del Ecuador.

Esta situación de cambio y transformación ha sido el motivo para realizar este Proyecto de Investigación, relacionado con dichas reformas, que en el fondo pretenden mejorar la situación de este sector vulnerable de la sociedad, para que no se transgreda el interés superior de los menores.

Se ha hecho un análisis jurídico, crítico a ciertos artículos de esta Ley Reformatoria, que están causando ciertas incomodidades, malas interpretaciones y ejecuciones de estas normas que dejan los casos en largos y engorrosos trámites por parte de jueces y más autoridades que dejan en indefensión al demandado porque no se aplica el Debido Proceso, se violentan derechos de las personas de la tercera edad que son sujetas de apremio personal por ser obligados subsidiarios, además no olvidemos que los principales afectados siguen siendo los niños, niñas y adolescentes que se ven involucrados muchas de las veces en situaciones personales de venganza, rencor, etc., que se dan por el único interés de causar daño al demandado, y de esta manera motivando la desintegración del núcleo familiar, que en los tiempos actuales se ha visto amenazada por grandes influencias negativas tanto del medio social como personal.

Por lo tanto este proyecto pretende ser de alguna manera una directriz, que sirva para dar una luz que aclare y corrija el verdadero sentido del derecho de alimentos y su procedimiento con el fin de no tergiversar el sentido de equidad y justicia.

**AUTORA:**

Nadia Estefanía Torres Sarango.



UNIVERSIDAD DE CUENCA

## 2. TITULO:

### **ANÁLISIS A LA LEY REFORMATORIA DEL CÓDIGO DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA.**

## 3. PROBLEMÁTICA:

La Constitución de la República del Ecuador en su Art. 6 establece que: “Todas las ecuatorianas y los ecuatorianos son ciudadanos y gozarán de los derechos establecidos en la Constitución...”<sup>1</sup>; reconociendo así que todas las ecuatorianas y ecuatorianos son ciudadanos y gozan de los derechos establecidos en la misma.

Los niños, niñas y adolescentes, como ciudadanos, están amparados por todo el contexto constitucional. Por lo que cabe resaltar que el derecho de alimentos es un derecho de carácter universal consagrado, en nuestra Constitución y en las normas secundarias y por eso es necesario asegurarnos de que los niños, niñas y adolescentes tengan una pensión alimenticia pero esta debe responder a una consecuencia de la naturaleza humana basada en principios y valores.

Como sabemos el proporcionar alimentos es una obligación consustancial de los progenitores y, a su vez, representa un derecho intrínseco del menor de edad. El derecho de alimentos no se refiere exclusivamente a satisfacer las necesidades fisiológicas primarias a través de la comida y bebida diaria o subsistencia, sino que además comprende la satisfacción de la habitación, educación, vestuario, asistencia médica y recreación o distracción; por lo que el legislador se vio en la necesidad de reformar el Código de la Niñez y Adolescencia en cuanto a la aplicación del Derecho de Alimentos estableciendo una serie de reformas que fueron aprobadas por la Asamblea en el 2009 llamada “Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia” que reforma

---

<sup>1</sup> Art. 6. Constitución de la República del Ecuador



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

todo lo referente a el “DERECHO A ALIMENTOS” en su Capítulo I y “EL PROCEDIMIENTO PARA LA FIJACIÓN Y COBRO DE PENSIONES ALIMENTICIAS Y DE SUPERVIVENCIA” en su Capítulo II.

Estas reformas a más de regular porcentajes, montos de acuerdo al Salario Vital general se incluyeron otros cambios; uno de los que más ha traído problemas que genera el Art. Innumerado 5 respecto al caso de ausencia, impedimento, insuficiencia de recursos o discapacidades del demandado, debidamente comprobada en el cual el pago deberán asumir sus familiares en este orden: abuelos, hermanos mayores de 18 años y tíos creando de esta manera irresponsabilidad y una atentado a la unidad familiar.

En la forma en que está concebido el Título V, del Libro II, del Código de la Niñez y Adolescencia, ha venido a constituirse en un instrumento de persecución y detrimento, principalmente de los adultos mayores, transgrediendo inclusive las disposiciones de la Ley y de la Constitución de la República.

Por ello es indispensable establecer reformas en la ley, que no den lugar a indebidas interpretaciones pues han dado motivo para casos lamentables en nuestro País, y, para que los jueces tengan un mecanismo y criterio claro y unificado en cual se compruebe documentadamente, que los obligados tanto principales como subsidiarios se encuentran en la capacidad real de prestar alimentos y que poseen una actividad económica estable a mas de poder ejercer su derecho a la legítima defensa.

### 4. MARCO REFERENCIAL

La Declaración Universal de los Derechos Humanos en su Art. 25 dispone que:

1. “Toda persona tiene derecho a un nivel de vida adecuado que le asegure, así como a su familia, la salud y el bienestar, y en especial la alimentación, el vestido, la vivienda, la asistencia médica y los servicios sociales

**AUTORA:**

Nadia Estefanía Torres Sarango.



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

necesarios; tiene asimismo derecho a los seguros en caso de desempleo, enfermedad, invalidez, viudez, vejez u otros casos de pérdida de sus medios de subsistencia por circunstancias independientes de su voluntad...”<sup>2</sup>

De esta manera todos los individuos, tienen derechos, entre estos los más importantes son los derechos humanos, también llamados derechos fundamentales. Algunos de ellos son: El derecho a la salud, al libre desarrollo, a la personalidad, y el más importante de ellos a la vida, de este se desprende el derecho a la alimentación, este se define, como el acceso, tanto individual como colectivo, de manera regular y permanente, a una alimentación en calidad y cantidad suficiente, y a los medios necesarios para producirla, de forma que se corresponda con las tradiciones culturales de cada población y que garantice una vida física y psíquica satisfactoria y digna. De esta manera el 7 de marzo de 1990 el Estado ecuatoriano suscribió y ratificó la Convención sobre los Derechos del Niño<sup>3</sup>, comprometiéndose a desarrollar las acciones legales, judiciales, administrativas y de toda índole, que aseguren a los niños, niñas y adolescentes el ejercicio pleno de sus derechos.

La Convención establece una nueva concepción del niño como sujeto de derechos, rompe con la tradicional mirada jurídica, social y cultural que ha considerado a los niños y niñas como seres condicionados por situaciones de incapacidad, carencia y desprovistos de todo aquello que les falta para llegar a ser buenos adultos. Propone, por el contrario, una visión que está basada en el reconocimiento de sus capacidades, atributos y derechos. Reconoce a los niños y niñas como seres humanos; considera a la niñez como una etapa especial, durante la cual se reconocen y legitiman las condiciones particulares que dicha etapa supone y, además, los considera como sujetos responsables que ejercerán sus derechos y garantías, deberes y responsabilidades de manera progresiva de acuerdo a su grado de desarrollo y madurez.

---

<sup>2</sup> **Art. 25.- Declaración Universal de los Derechos Humanos.**

<sup>3</sup> **Convención sobre los Derechos del Niño:** Adoptada y abierta a la firma y ratificación por la Asamblea General en su resolución 44/25, de 20 de noviembre de 1989. Entrada en vigor: 2 de septiembre de 1990, de conformidad con el artículo 49



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

La Convención estableció nuevas reglas de juego en la relación entre los adultos y los niños y, a la vez, entre el Estado y la niñez. Estas reglas del juego están fundamentadas en los siguientes principios:

- Interés superior del niño;
- Prioridad absoluta;
- Igualdad y no discriminación;
- Efectividad, participación y ejercicio progresivo.

La anterior Constitución Política de la República<sup>4</sup> y el Código de Menores incorporaron en el marco jurídico del País los compromisos asumidos con la ratificación de la Convención. Esto fue resultado de importantes procesos de movilización social.

En la Asamblea Nacional Constituyente 1997-1998, con una unidad de criterios pocas veces vista, varias organizaciones públicas y privadas presentaron una propuesta consensuada de disposiciones constitucionales que consagraron la ciudadanía de los niños y niñas, el reconocimiento de su condición de sujetos de todos los derechos comunes a la persona humana y establecieron la corresponsabilidad del Estado, la sociedad y la familia para garantizarlos y la obligación de promover con la máxima prioridad su desarrollo integral.

Luego de cuatro años de trabajo, de consultas y negociaciones, el Congreso Nacional aprobó el 17 de diciembre del 2002, el Código de la Niñez y Adolescencia, que fue publicado el 3 de enero de 2003 en el Registro Oficial # 737, y entró en vigencia el 3 de julio del mismo año<sup>5</sup>.

La vigente Constitución de la República del Ecuador<sup>6</sup> caracteriza a nuestro país como un Estado constitucional de derechos y enlaza la parte dogmática con la parte orgánica, al fijar las obligaciones del Estado para hacer efectivo el ejercicio de los derechos relacionados con el buen vivir, declara derechos y

---

<sup>4</sup> Constitución Política de la República vigente hasta septiembre del 2008.

<sup>5</sup> "JUNTOS POR LA EQUIDAD DESDE EL PRINCIPIO DE LA VIDA".- AGENDA SOCIAL DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA 2007 -2010

<sup>6</sup> Constitución de la República del Ecuador.- Vigente desde el 20 octubre del 2008





## UNIVERSIDAD DE CUENCA

también regula los mecanismos (administrativos, judiciales, educativos y sociales) para que niños, niñas y adolescentes, en tanto sujetos, puedan ejercer tales derechos, o demandar su cumplimiento cuando han sido amenazados o violentados de alguna manera.

Esto lo podemos encontrar establecido en los siguientes artículos de nuestra Constitución:

**Art. 44.-** “El Estado, la sociedad y la familia promoverán de forma prioritaria el desarrollo integral de las niñas, niños y adolescentes, y asegurarán el ejercicio pleno de sus derechos; se atenderá al principio de su interés superior y sus derechos prevalecerán sobre los de las demás personas.

Las niñas, niños y adolescentes tendrán derecho a su desarrollo integral, entendido como proceso de crecimiento, maduración y despliegue de su intelecto y de sus capacidades, potencialidades y aspiraciones, en un entorno familiar, escolar, social y comunitario de afectividad y seguridad. Este entorno permitirá la satisfacción de sus necesidades sociales, afectivo-emocionales y culturales, con el apoyo de políticas intersectoriales nacionales y locales”.<sup>7</sup>

**Art. 45.-** “Las niñas, niños y adolescentes gozarán de los derechos comunes del ser humano, además de los específicos de su edad. El Estado reconocerá y garantizará la vida, incluido el cuidado y protección desde la concepción...”<sup>8</sup>

**Art. 46.-** “El Estado adoptará, entre otras, las siguientes medidas que aseguren a las niñas, niños y adolescentes:

1. Atención a menores de seis años, que garantice su nutrición, salud, educación y cuidado diario en un marco de protección integral de sus derechos...”<sup>9</sup>

---

<sup>7</sup> Constitución de la República del Ecuador. Art. 44: Niños, niñas y adolescentes.

<sup>8</sup> Constitución de la República del Ecuador. Art. 45: Niños, niñas y adolescentes.

<sup>9</sup> Constitución de la República del Ecuador. Art. 46 Nal. 1: Niños, niñas y adolescentes.



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

De esta forma los niños, niñas y adolescentes tienen protegido su derecho a los alimentos y es por ello que se ha visto necesario crear esta norma secundaria que garantice estos derechos como lo es el Código de la Niñez y Adolescencia.

El Código de la Niñez y Adolescencia dispone sobre la protección integral que el Estado, la sociedad y la familia deben garantizar a todos los niños, niñas y adolescentes que viven en el Ecuador, con el fin de lograr su desarrollo integral y el disfrute pleno de sus derechos, en un marco de libertad, dignidad y equidad.

Ante esto en el Código de la Niñez y Adolescencia en el Título V, Libro II, en su Capítulo I consagra el **DERECHO DE ALIMENTOS** y en su Capítulo II **DEL PROCEDIMIENTO PARA LA FIJACIÓN Y COBRO DE PENSIONES ALIMENTICIAS Y DE SUPERVIVENCIA** en esta virtud se protege el derecho de los niños, niñas y adolescentes a una alimentación entendida a esta como el derecho que tienen sus padres de satisfacer las necesidades de habitación, educación, vestuario, asistencia médica y recreación o distracción.

Si bien es cierto el derecho de alimentos de los niños, niñas y adolescentes en este capítulo está garantizado por un conjunto de normas y ha traído muchas ventajas como el de establecer una pensión alimenticia de acuerdo al Salario Básico Unificado; también existe una parte negativa ya que se ha dado una mala interpretación y aplicación a los artículos reformados innumerados 5, 23, 34 y 35 de esta Ley provocando malestar y problemas a la sociedad, los cuales los iremos analizando debidamente.

### **DEFINICIÓN Y NATURALEZA JURÍDICA DEL DERECHO A ALIMENTOS**

Para dar una definición más acertada del derecho de alimentos en el ámbito legal podemos decir que es la facultad que concede la ley para que progenitores y demás personas obligadas, entreguen a los menores de edad y a personas adultas que por sí mismas no puedan sostenerse



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

económicamente una determinada cantidad de dinero mensual fijada por el Juez competente para satisfacer la subsistencia diaria<sup>10</sup>.

### **BENEFICIARIOS DEL DERECHO A ALIMENTOS**

El derecho de alimentos es una prestación, es decir una carga obligatoria que se debe a ciertas personas. Los progenitores y las demás personas que a continuación se detallan en el Art. 4 innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia expresa: "Tienen derecho a reclamar alimentos:

1. Las niñas, niños y adolescentes, salvo los emancipados voluntariamente que tengan ingresos propios, a quienes se les suspenderá el ejercicio de éste derecho de conformidad con la presente norma;
2. Los adultos o adultas hasta la edad de 21 años que demuestren que se encuentran cursando estudios en cualquier nivel educativo que les impida o dificulte dedicarse a una actividad productiva y carezcan de recursos propios y suficientes; y,
3. Las personas de cualquier edad, que padezcan de una discapacidad o sus circunstancias físicas o mentales les impida o dificulte procurarse los medios para subsistir por sí mismas, conforme conste del respectivo certificado emitido por el Consejo Nacional de Discapacidades CONADIS, o de la institución de salud que hubiere conocido del caso que para el efecto deberá presentarse"<sup>11</sup>.

Por la sola existencia de esta condición jurídica tienen la obligación de prestar alimentos a los menores.

Cabanellas define a la prestación de alimentos como una "Obligación impuesta por la ley a ciertos parientes de una o varias personas, a las cuales han de proporcionar lo necesario para la subsistencia, habitación y vestido, además de lo preciso para la asistencia médica y farmacéutica, de acuerdo con las

---

<sup>10</sup> **Diccionario de Niñez y Adolescencia.- LAURO H DE LA CEDENA.**

<sup>11</sup> **Art. 4 innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia.- Titulares del derecho de Alimentos.**



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

condiciones de quien la recibe y los medios de quien debe. No admite compensación con otras obligaciones, ni puede constituir objeto de transacción. No cabe renunciar este derecho, ni cederlo por acto entre vivos, ni constituir derechos a favor de terceros, ni ser embargada la suma en que consista”<sup>12</sup>.

### PERSONAS OBLIGADAS A PRESTAR ALIMENTOS

Según el Art. 5 innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia establece que: “Los padres son los titulares principales de la obligación alimentaria, aún en los casos de limitación, suspensión o privación de la patria potestad.

En caso de: ausencia, impedimento, insuficiencia de recursos o discapacidad de los obligados principales, debidamente comprobado por quien lo alega, la autoridad competente ordenará que la prestación de alimentos sea pagada o completada por uno o más de los siguientes obligados subsidiarios, en atención a su capacidad económica y siempre y cuando no se encuentren discapacitados, en su orden:

1. Los abuelos/as;
2. Los hermanos/as que hayan cumplido 21 años y no estén comprendidos en los casos de los numerales dos y tres del artículo anterior; y,
3. Los tíos/as.

La autoridad competente, en base al orden previsto en los numerales precedentes, en los grados de parentesco señalados, de modo simultáneo y con base en sus recursos, regulará la proporción en la que dichos parientes proveerán la pensión alimenticia, hasta completar el monto total de la pensión fijada o asumirla en su totalidad, según el caso.

Los parientes que hubieren realizado el pago podrán ejercer la acción de repetición de lo pagado contra el padre y/o la madre.

Los jueces aplicarán de oficio los instrumentos internacionales ratificados por el Ecuador a fin de garantizar el derecho de alimentos de los niños, niñas y adolescentes, hijas e hijos de padres o madres que hubieren migrado al

---

<sup>12</sup> Diccionario Jurídico Elemental de Guillermo Cabanellas de Torres pág. 31



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

exterior, y dispondrán todas las medidas necesarias para asegurar el cobro efectivo de la pensión.

La autoridad central actuará con diligencia para asegurar el respeto de los derechos de los niños, niñas y adolescentes, y, responderá en caso de negligencia”<sup>13</sup>.

Según esta reforma encontramos 2 tipos de obligados en la prestación alimenticia a favor de los menores:

- **Obligados Principales:** son los proveedores esenciales de la prestación alimenticia; es decir padre y madre, que por ley deben a sus hijos no emancipados, con discapacidad física o mental y los que cursan estudios de cualquier nivel educativos hasta los 21 años de edad.
- **Obligados Subsidiarios:** son aquellos parientes responsables de proporcionar alimentos a los niños, niñas y adolescentes en caso de ausencia, impedimento, insuficiencia de recursos y discapacidad de los obligados principales. La prelación de obligados inicia con los abuelos/as, los hermanos mayores y tíos.

Este artículo dispone que la limitación, suspensión, privación o pérdida de la patria potestad, no constituye causa alguna para negar la prestación de alimentos a los niños, niñas y adolescentes ya que la patria potestad en cualquier momento puede ser restituida al o los progenitores y porque una de las mayores responsabilidades de los padres es asegurar su subsistencia.

Los tres parientes mencionados en el articulado (abuelos, hermanos, tíos) podrán aportar, de manera proporcional, para cubrir la pensión alimenticia. Además, señala que los responsables subsidiarios podrán solicitar una acción de repetición de lo pagado contra el padre y/o la madre.

---

<sup>13</sup> **Art. 5** innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia.- **Obligados a la prestación de alimentos.**



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

Esta reforma ha sido mal entendida por los jueces y por los ciudadanos pues está generando una irresponsabilidad de los padres con el pretexto de ausentarse del lugar de origen o domicilio y esto lo hacen fundamentados en el desempleo que existe en nuestro país por lo que de esta manera emigran a otros países, generando un atentado a la unidad familiar, pues causa un resentimiento porque se está endosando obligaciones ajenas a terceras personas ya que la designación de quien asume la carga en ocasiones se lo hacen "a dedo". "La señora que demanda busca al hermano que tiene plata o al hermano que más le conviene demandar.

Como se mencionó anteriormente la prestación alimenticia la debe el padre y la madre juntos, la patria potestad la ejercen en conjunto, y como consecuencia la obligación de pasar alimentos es responsabilidad de los dos por lo que considero necesario que esta obligación debe también ser personalísima.

La reforma la considero inconsulta, irreal y atentatoria a la relación familiar. Sostengo que debe ser reformada en cuanto a la responsabilidad subsidiaria de abuelos, hermanos y tíos; esta responsabilidad debe ser de manera simultánea y con fundamento en sus ingresos y salud para que de esta manera se regule la proporción en la que dichos parientes proveerán la pensión alimenticia al menor, hasta completar el monto total de la pensión fijada o asumirla en su totalidad, según el caso.

Los jueces deben hacer uso de la sana crítica para analizar estas condiciones y las propias necesidades básicas y otras obligaciones personales del alimentante subsidiario en especial la de los abuelos para que de esta manera garanticen los derechos de los ancianos que también son considerados un grupo vulnerable y se de la correcta aplicación de la Constitución.

Además que el Código Civil establece en el Art. 349: "Se deben alimentos:

1. Al cónyuge;
2. A los hijos;
3. A los descendientes;

### **AUTORA:**

Nadia Estefanía Torres Sarango.



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

4. A los padres;
5. A los ascendientes;
6. A los hermanos; y ,
7. Al que hizo una donación cuantiosa, si hubiere sido rescindida o revocada.

No se deben alimentos a las personas aquí designadas, en los casos en que una ley expresa se los niegue.

En lo no previsto en esta ley, se estará a lo dispuesto en el Código de la Niñez y Adolescencia y en otras leyes especiales”<sup>14</sup>.

### **APREMIO PERSONAL A LOS OBLIGADOS SUBSIDIARIOS**

Otra norma que merece un análisis es el Art. 23 innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia que determina: “El juez dispondrá el apremio personal de las/los obligadas/os subsidiarios que habiendo sido citados con la demanda de alimentos, bajo prevenciones de ley, no hayan cumplido con su obligación de pago conforme lo previsto en esta ley”<sup>15</sup>.

Como se mencionó en líneas anteriores este apremio personal a los obligados subsidiarios debe ser reformado en cuanto se refiere a los abuelos tanto maternos como paternos ya que se está violando sus derechos que están garantizados en la Constitución de la República pues se debe tomar mucho en cuenta como esta su salud y la capacidad económica que tienen para poder subsistir.

Los cuestionamientos a la reforma se multiplicaron tras el caso de los esposos Cedeño Vera, quienes fueron puestos bajo arresto domiciliario el 7 de abril pasado en Manabí. Esto luego de una disposición del Juzgado Segundo de la Niñez de esa provincia, en donde se sigue un juicio de alimentos en contra de

---

<sup>14</sup> **Art. 349** del Código Civil.- **Personas a quienes se deben alimentos.**

<sup>15</sup> **Art. 23** innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia.- **Apremio personal de los obligados subsidiarios.**



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

su hijo que vive en los Estados Unidos. Cayetano Cedeño, de 95 años, falleció tras la disposición que le impedía salir de su casa. Mientras que María Vera padece cáncer<sup>16</sup>.

### PROCEDIMIENTO PARA LA FIJACIÓN DE LA PRESTACIÓN ALIMENTICIA

El procedimiento se halla establecido a partir del Art. 34 Innumerado de la Ley Reformativa al Código de la Niñez y Adolescencia: “La demanda se presentará por escrito, en el domicilio del titular del derecho y en el formulario que para el efecto elabore el Consejo de la Judicatura, el cual estará disponible en su página Web. El formulario deberá cumplir con los requisitos establecidos en el Código de Procedimiento Civil y esta ley y además contendrá una casilla en la que el/la reclamante individualice los datos de las personas que son obligados subsidiarios de la prestación de alimentos según lo determina el artículo 5 innumerado de esta ley; para notificaciones se señalará casillero judicial y/o la dirección de correo electrónico para las notificaciones que le correspondan al actor.

El Juez/a que estuviere en conocimiento de la demanda mantendrá su competencia en caso de que el titular del derecho cumpliera la mayoría de edad.

En el formulario que contiene la demanda, se hará el anuncio de pruebas que justifiquen la relación de filiación y parentesco del reclamante así como la condición económica del alimentante y en caso de contar con ellas se las adjuntará. De requerir orden judicial para la obtención de pruebas, deberá solicitárselas en el formulario de demanda.

El/la demandado/a podrá realizar anuncio de pruebas hasta 48 horas antes de la fecha fijada para la audiencia única<sup>17</sup>; lo que garantiza el legítimo derecho de contradicción.

---

<sup>16</sup> Fuente “**Revista Vistazo**” del mes de marzo; pág. 35





## UNIVERSIDAD DE CUENCA

**El Art. 35 Innumerado** de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia establece que: “El Juez/a calificará la demanda dentro del término de dos días posteriores a su recepción; fijará la pensión provisional de alimentos en base a la tabla de pensiones; dispondrá la citación bajo prevenciones que de no comparecer el demandado se procederá en rebeldía; y convocará a las partes a una audiencia, la misma que será fijada dentro del término de diez días contados desde la fecha de citación.

La citación se la hará en la forma prevista en el Código de Procedimiento Civil, a través de notario público o por boleta única de citación que será entregada al demandado de ser necesario, con el apoyo de un miembro de la fuerza pública, quien sentará la respectiva razón.

En los casos en los que se desconozca el domicilio del demandado/a, y quien represente al derechohabiente carezca de los recursos para hacerlo, el Consejo de la Judicatura realizará una sola publicación mensual en el periódico de mayor circulación nacional, pudiendo solicitar la devolución de lo pagado, cuando el citado/a comparezca”<sup>18</sup>.

Por lo que caben los siguientes interrogantes. “¿Que pasa con el derecho a la legítima defensa?, ¿Qué pasa cuando la contraparte solicita Declaración Directa o la mal llamada Confesión Judicial?”, además resulta un verdadero atentado al libre ejercicio de la profesión de abogado y hasta violatorio a los derechos consagrados y protegidos por la Constitución de la República, al haberle concedido al Consejo de la Judicatura, la facultad de elaborar el formulario de demanda de alimentos y colgarla en la página web pues un ejemplo claro de que este formulario es violatorio pues no cumple con los requisitos establecidos en el Art. 67 del Código de Procedimiento Civil.

Se debe tomar mucho en cuenta que cada caso es particular; los fundamentos de hecho varían porque no existe una única realidad familiar. Son innumerables

---

<sup>17</sup> **Art. 34** innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia.- **La demanda.**

<sup>18</sup> **Art. 35** innumerado de la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia.- **Calificación de la demanda y citación.**



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

no se pueden estandarizar las demandas. Es por ello que considero que se debería retomar la demanda apegada a lo que dispone el Art. 67 del Código de Procedimiento Civil en cuanto al contenido y requisitos de una demanda.

Por otro lado existen madres que dejan pasar mucho tiempo luego de presentar el Formulario, haciendo mal uso del precepto legal que establece que las pensiones provisionales corren a partir de la presentación de la demanda, considerando a esta forma de actuar de las madres como una manera de lucrar ya que estas se van acumulando y se pide la liquidación de lo adeudado y el apremio personal, dejando de esta manera en indefensión al demandado y atentando al Debido Proceso, por lo que cabe realizar la reforma jurídica a estos artículos concediendo un plazo para que se realice la citación al demandado de no cumplir con la disposición el tramite quedaría sin efecto.

### 5. JUSTIFICACIÓN

La Universidad de Cuenca, a través de la carrera de Derecho exige a sus estudiantes ser parte integrante de nuestra sociedad, mediante la investigación científica en el Derecho Positivo para obtener el Título de Abogados de los Tribunales de Justicia de la República del Ecuador.

Este proyecto de investigación se justifica cumpliendo con el objetivo de desarrollar todo lo aprendido y en vista de que la Carrera de Derecho impulsa el que los estudiantes en forma eficiente pongan en práctica todos los conocimientos académicos recibidos en los 5 años.

La justificación se define en las siguientes características:

**EN LO SOCIAL.-** El convivir de la familia está centrado en la sociedad y de las relaciones entre la comunidad, por ello este trabajo de investigación está inmerso en el campo social, su importancia está en el desarrollo integral de los niños, niñas y adolescentes, pues la Constitución establece que el Estado, la Sociedad y la familia promoverán de forma prioritaria su desarrollo, asegurarán



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

el ejercicio pleno de sus derechos; se atenderá al principio de su interés superior y sus derechos prevalecerán sobre los de las demás personas.

**EN LO JURÍDICO.-** Para el desarrollo de la investigación es necesario que se tome como base teórica conceptual, el régimen jurídico relacionado con aspectos del derecho a alimentos de los niños, niñas y adolescentes que está especificado en el Título V, Capítulo 1 y 2, de la Ley Reformativa al Código de la Niñez y Adolescencia, con el fin de que no se transgredan derechos y principios constitucionales de este sector vulnerable. Por lo que es necesario considerar la reforma jurídica a los artículos reformados innumerados 5, 23, 34 y 35 relacionados a obligados a prestación de alimentos, momento desde que se debe la prestación de alimentos, fijación provisional de la fijación de alimentos, apremio personal a los obligados subsidiarios, demanda y calificación de la demanda y citación, con el fin de garantizar el derecho de alimentos de una manera justa y equitativa

En lo que respecta a la factibilidad de esta investigación jurídica se puede indicar que se considera necesario viabilizar su realización, ejecución y práctica de conformidad a la normativa legal sustentada en la necesidad de garantiza el derecho de alimentos de niños, niñas y adolescentes; con ello se pretende sustentar el presente trabajo investigativo, en lo sustancial del Derecho de alimentos, puesto que la carrera de Derecho de la Universidad de Cuenca, me otorgó la suficiente preparación académica para afrontar y por el apoyo de sus prestigiosas catedráticos, garantizando así la calidad de la investigación.

De lo expresado se justifica, que la propuesta de realizar una investigación de la temática planteada y proponer el correspondiente proyecto de reformas que contribuirá en algún momento a cambiar el actual sistema de exigir y cumplir el derecho a alimentos de niños, niñas y adolescentes en el Ecuador.



## 6. OBJETIVOS

### OBJETIVO GENERAL:

Analizar la Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia.

### OBJETIVOS ESPECÍFICOS

1. Proponer reformas legales a la forma actual en que se encuentran regulado el Derecho de Alimentos de los niños, niñas y adolescentes en el Ecuador.
2. Estudiar y establecer los mecanismos adecuados y efectivos para garantizar el cumplimiento del derecho de alimentos.

## 7. HIPÓTESIS

El incumplimiento al Derecho de Alimentos de los niños, niñas y adolescentes en el Ecuador, se debe al contenido de fondo y de forma que mantiene la actual Ley Reformatoria al Código de la Niñez y Adolescencia.<sup>19</sup>

## 8. METODOLOGÍA

El desarrollo del presente proyecto de investigación se lo realizó en forma teórica y práctica lo cual ha sido sustentado en base de la bibliografía seleccionada.

Para el desarrollo de la investigación se ha utilizado y puesto en práctica el método deductivo y descriptivo.

**Método Deductivo:** Con este método se trata de analizar problemas generales o globales que nos conduzcan a lo particular y concreto del tema que se está investigando.

---

<sup>19</sup> **Fondo:** hace referencia a la mala interpretación de la ley.

**Forma:** hace referencia a la mala redacción de los artículos que conllevan a la mala interpretación.



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

**Método Descriptivo:** A través de la utilización de este método se realizó una descripción objetiva de la realidad actual en la que se desarrolla el problema y así demostrar que el problema existe dentro de nuestra sociedad.

La técnica que se utiliza para esta investigación es:

**La Bibliografía:** que consiste en la búsqueda de información en bibliotecas, internet, revistas, periódicos, libros de derecho.

### 9. CRONOGRAMA

CRONOGRAMA DE ACTIVIDADES								
TIEMPO	1º	2º	3º	4º	1º	2º	3º	4º
ACTIVIDADES	SEMANA DE OCTUBRE	SEMANA DE OCTUBRE	SEMANA DE OCTUBRE	SEMANA DE OCTUBRE	SEMANA DE NOVIEMBRE	SEMANA DE NOVIEMBRE	SEMANA DE NOVIEMBRE	SEMANA DE NOVIEMBRE
Selección y definición del problema objeto de estudio	X							
Búsqueda de referencias documentales y Lectura de documentos	X	X						
Elaboración del proyecto		X	X	X				



UNIVERSIDAD DE CUENCA

de investigaci ón								
Elaboració n del Marco Referencial				X	X	X	X	
Presentaci ón del Primer Borrador del Proyecto de Investigaci ón								X
Presentaci ón del Segundo Borrador del Proyecto de Investigaci ón								X
Presentaci ón Final del Proyecto de Investigaci ón								X



## UNIVERSIDAD DE CUENCA

### 10. PRESUPUESTO

<b>Materiales</b>	<b>Valor</b>
<b>Libros</b>	50,00
<b>Hojas</b>	10,00
<b>Copias</b>	5,00
<b>Internet</b>	20,00
<b>Levantamiento de texto, impresiones y encuadernación</b>	50,00
<b>Total</b>	<b>\$ 135,00</b>

### 11. BIBLIOGRAFÍA

- a) **CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Ediciones Legales, Año 2009.
- b) **LA DECLARACIÓN UNIVERSAL DE LOS DERECHOS HUMANOS**, Adoptada y proclamada por la Asamblea General en su Resolución 217 A (III), de 10 de diciembre de 1948. ([www.acnur.org/biblioteca/pdf/0013.pdf](http://www.acnur.org/biblioteca/pdf/0013.pdf)).
- c) **CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO**, Programa Andino de Derechos Humanos y Democracia 2002-2005; Universidad Andina Simón Bolívar.
- d) **CÓDIGO DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA**, Corporación de Estudios y Publicaciones 2010.
- e) **LEY REFORMATORIA AL CÓDIGO DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA**, Registro Oficial No. 643 - Martes 28 de Julio de 2009 SUPLEMENTO
- f) **DICCIONARIO JURÍDICO ELEMENTAL DE GUILLERMO CABANELLAS DE TORRES**, Editorial Heliasta 2005.



**UNIVERSIDAD DE CUENCA**

- g) DICCIONARIO RUIZ DÍAZ DE CIENCIAS JURÍDICAS Y SOCIALES,**  
Editorial Ruy Díaz S.A.E.I.C, Buenos Aires Argentina, 2005.
- h) PLAN DE PROTECCIÓN INTEGRAL A LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA  
DEL CANTÓN CUENCA 2008-2020.**
- i) BOLETÍN Nº 4 DEL CONSEJO CANTONAL DE LA NIÑEZ Y  
ADOLESCENCIA,** Cuenca-Ecuador 2008.
- j) AGENDA SOCIAL DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA 2007 -2010,** “juntos  
por la equidad desde el principio de la vida”.
- k) Revista Judicial ([www.derechoecuador.com](http://www.derechoecuador.com)).**
- l) [http://es.wikipedia.org/wiki/Derecho de Alimentos](http://es.wikipedia.org/wiki/Derecho_de_Alimentos)**
- m) [www.revistajuridicaonline.com](http://www.revistajuridicaonline.com)**
- n) [www.revistavistazo.com](http://www.revistavistazo.com)**